

Numer referencyjny postępowania:
ZP.272.12.2024

Pruszków, dnia 18 listopada 2024 roku

Dotyczy: postępowania o udzielenie Zamówienia Publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia równej lub przekraczającej progi unijne, na zadanie pod nazwą: „Dostawa licencji HIS/ERP wraz z ich wdrożeniem oraz szkoleniem personelu i administratorów”.

Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ nr 2

Działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „Ustawą Pzp.”), Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „SWZ”. Zamawiający niniejszym udziela odpowiedzi na zadane pytania:

Treść pytania nr 34:

W związku z odpowiedzią Zamawiającego na pytanie nr 16 w którym Zamawiający stwierdził: „Zamawiający wyjaśnia, że w zależności od rodzaju oferowanego oprogramowania może powstać konieczność zastosowania § 12 ust. 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.”;

Wykonawca zadaje poniższe pytania:

1. Jakiego rodzaju oprogramowania (programów komputerowych) dotyczy odpowiedź na pytanie nr 16 oraz jakiego rodzaju oprogramowania (programów komputerowych) dotyczą postanowienia projektu umowy, które zgodnie z § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy zakładają przeniesienie na Zamawiającego autorskich praw majątkowych „... w odniesieniu do utworów będących programami komputerowymi, w tym do kodów źródłowych ...”?

Wykonawca zwraca uwagę, że § 1 projektu umowy dotyczący definicji w pkt 13), 14), 15) posługuje się pojęciami Oprogramowania oraz pojęciami Oprogramowania Aplikacyjnego i Oprogramowania Wspomagającego, które są częścią Oprogramowania. Definicja Oprogramowania stanowi, że jego częścią jest: „... w szczególności specjalizowane oprogramowanie licencjonowane...”. Natomiast § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy zakłada przeniesienie na Zamawiającego autorskich praw majątkowych w odniesieniu do utworów będących „programami komputerowymi”, w tym do „kodów źródłowych”. W definicjach jest zatem mowa o „Oprogramowaniu” na które składa się w szczególności „specjalizowane oprogramowanie licencjonowane”, a w przepisach dotyczących przeniesienia autorskich praw majątkowych mowa jest o niezdefiniowanych „programach komputerowych”.

W związku z powyższym Wykonawca zadaje również pytania doprecyzowujące:

2. Czy Zamawiający oczekuje przeniesienia autorskich praw majątkowych do specjalizowanego oprogramowania licencjonowanego, które zgodnie z § 1 pkt 13) wchodzi w zakres dostarczanego Oprogramowania?

3. Czy Zamawiający oczekuje przeniesienia autorskich praw majątkowych do realizowanych w trakcie obowiązywania umowy zmian, w tym dostosowań, aktualizacji, wytworzonych nowych funkcji, nowych modułów w specjalizowanym oprogramowaniu licencjonowanym, które zgodnie z § 1 pkt 13) wchodzi w zakres dostarczanego Oprogramowania?

4. Jakie są kryteria odróżnienia specjalizowanego oprogramowania licencjonowanego, które zgodnie z § 1 pkt 13) wchodzi w zakres dostarczanego Oprogramowania od programów komputerowych odnośnie których, zgodnie z § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy przenosi się autorskie prawa majątkowe na Zamawiającego?

5. Czy programy komputerowe o których mowa w § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy są częścią Oprogramowania w rozumieniu § 1 pkt 13) projektu umowy?

6. Kto będzie utrzymywał, serwisował, zmieniał, aktualizował (w tym naprawiał błędy) programów

komputerowych w odniesieniu do których zgodnie z § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy przenosi się autorskie prawa majątkowe na Zamawiającego? Czy będzie to Zamawiający?

Jeżeli w zamyśle Zamawiającego będzie to Wykonawca, to na jakiej podstawie skoro Wykonawca przenosi na Zamawiającego autorskie prawa majątkowe do takich programów, a umowa nawet nie przewiduje udzielenia licencji przez Zamawiającego na Wykonawcę (i nie udziela również uprawnień do modyfikacji utworów będących własnością Zamawiającego)?

Czy być może będzie to jeszcze inny podmiot – jeżeli tak, to jakie będą warunki współpracy tego podmiotu i Wykonawcy?

7. Czy Zamawiający zakłada przeniesienie na niego autorskich praw majątkowych do systemów informatycznych, w tym ich aktualizacji, modyfikacji, zmian, które są w ofercie Wykonawcy adresowanej do ogółu rynku (takim systemem jest specjalizowane oprogramowanie licencjonowane, które zgodnie z § 1 pkt 13) wchodzi w zakres dostarczanego Oprogramowania)?

8. Które postanowienia OPZ dotyczą specjalizowanego oprogramowania licencjonowanego, które zgodnie z § 1 pkt 13) projektu umowy wchodzi w zakres dostarczanego Oprogramowania, a które postanowienia OPZ dotyczą programów komputerowych odnośnie których, zgodnie z § 12 ust. 8 pkt 2 projektu umowy przenosi się autorskie prawa majątkowe na Zamawiającego?

Na marginesie powyższych pytań zaznaczam, że przedmiotem umowy jest dostawa standardowego Oprogramowania, które dostawcy oferują ogółowi rynku. OPZ nie zakłada stworzenia dedykowanego systemu informatycznego dla zamawiającego szpitala.

Tym samym zasadnym jest wykreślenie z projektu umowy postanowień o przeniesieniu autorskich praw majątkowych do programów komputerowych lub precyzyjne zdefiniowanie (odróżnienie) oprogramowania licencjonowanego od programów komputerowych w odniesieniu do których będzie miało miejsce przeniesienie autorskich praw majątkowych. Jeżeli pozostaną w mocy postanowienia o przeniesieniu autorskich praw majątkowych, to konieczne jest dodatkowo precyzyjne określenie, które wymagania OPZ mogą być spełnione oprogramowaniem licencjonowanym, a które programami komputerowymi w odniesieniu do których następuje przeniesienie autorskich praw majątkowych.

Wykonawca podkreśla, że obiektywnie nie jest możliwe złożenie oferty, która będzie skutkować przeniesieniem na Zamawiającego autorskich praw majątkowych do Oprogramowania, które jest standardowym rozwiązaniem adresowanym do ogółu klientów na rynku i którym to klientom udzielane są licencje niewyłączne.

Odpowiedź Zamawiającego:

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, że zmienia zapisy Projektowanych Postanowień Umowy w ten sposób, że usuwa §12 ust. 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14.

Treść pytania nr 35:

W związku z odpowiedzią Zamawiającego na pytanie nr 3 prosimy o podanie parametrów (nazwa i model urządzenia, używany protokół) bramki SMS jaką zapewni Zamawiający do wysyłania wiadomości SMS.

Powyższa informacja jest niezbędna do rzetelnego przygotowania oferty.

Odpowiedź Zamawiającego:

Na obecną chwilę Zamawiający nie jest w stanie określić parametrów urządzenia ale oczekuje od Wykonawcy, że system będzie posiadał funkcjonalność generowania pliku z numerem telefonu Pacjenta oraz treścią wiadomości tekstowej.

Treść pytania nr 36:

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 31 nie wyjaśnia znaczenia „pełnej migracji danych”, o jaką pytał Wykonawca, a jedynie opisuje „zakres migracji danych”.

Czy Zamawiający potwierdza, że odpowiedź na pytanie nr 31 określająca „zakres migracji danych”

definiuje również zakres „pełnej migracji danych”?

Odpowiedź Zamawiającego:

TAK, Zamawiający potwierdza.

Treść pytania nr 37:

W związku z odpowiedzią na pytanie nr 32 czy Zamawiający potwierdza, że:

- 1. W obecnie używanym przez Zamawiającego systemie dostępne są z poziomu uprawnień Admin wygenerowane dokumenty w formacie pdf/xml zawierające historie zdrowia i choroby, historie choroby, wyniki badań laboratoryjnych i wyniki badań diagnostycznych pacjentów*
- 2. Zamawiający ma w obecnie używanym systemie dostęp do ww. dokumentów*
- 3. Zamawiający ma możliwość pobrania i zapisania ww. dokumentów we wskazanej lokalizacji*
- 4. Przeniesieniu podlegać będą tylko istniejące w systemie (wygenerowane, podpisane przez osoby uprawnione) historie zdrowia i choroby, historie choroby, wyniki badań laboratoryjnych i wyniki badań diagnostycznych pacjentów*

Odpowiedź Zamawiającego:

Ad. 1: NIE, nie wszystkie wymienione w pytaniu dokumenty są dostępne we wskazanych formatach, dlatego Zamawiający napisał, że oczekuje migracji danych z poziomu bazy danych a nie dostarczonych pojedynczych plików pdf/xml.

Ad. 2: NIE

Ad. 3: NIE

Ad. 4: Nie, Zamawiający zapewni Wykonawcy dostęp do bazy danych na poziomie Admin i oczekuje migracji na podstawie danych w niej zawartych.

Informacje uzupełniające

Działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, Zamawiający informuje o zmianie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „SWZ”. Tym samym:

§ 12 Załącznika nr 11 do SWZ „Projektowane Postanowienia Umowy” otrzymuje następującą treść:

§ 12. Prawa autorskie

1. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że w ramach Wynagrodzenia wskazanego w § 13 ust. 1, Zamawiający uzyska prawo do korzystania z Oprogramowania i Systemu, w tym jego aktualizacji, z chwilą ich udostępnienia, w tym w ramach świadczenia usług gwarancji jakości i rękojmi za wady, na podstawie niewyłącznych licencji na czas nieokreślony, udzielonych przez producenta Oprogramowania lub podmiot przez niego upoważniony, na warunkach producenta Oprogramowania, które to warunki producent lub podmiot przez niego upoważniony dołączył do Oprogramowania, w tym na następujących polach eksploatacji:
 - 1) wykorzystanie w zakresie wszystkich funkcjonalności zgodnie z warunkami licencyjnymi producenta oraz w sposób określony w OPZ;
 - 2) wprowadzenie i zapisywanie w pamięci komputerów, zwielokrotnianie, odtwarzanie, utrwalanie, przechowywanie, wyświetlanie i stosowanie;
 - 3) instalowanie i deinstalowanie;
 - 4) wprowadzanie do pamięci komputera, sieci teleinformatycznych i komputerowych;
 - 5) sporządzanie kopii zapasowej (kopii bezpieczeństwa);
 - 6) korzystanie z produktów powstałych w wyniku eksploatacji Oprogramowania, w szczególności danych, raportów, zestawień oraz innych dokumentów kreowanych w ramach tej eksploatacji oraz modyfikowania tych produktów i dalszego z nich korzystania.

2. W ramach wynagrodzenia, określonego w § 13 ust. 1, Wykonawca oświadcza i gwarantuje że Zamawiający uzyskuje niewyłączne prawo do korzystania z Dokumentacji, z zastrzeżeniem ust. 8, na czas nieokreślony, bez ograniczeń terytorialnych na następujących polach eksploatacji:
 - 1) stosowanie, utrwalanie, wyświetlanie, przekazywanie, rozpowszechnianie i przechowywanie niezależnie od formatu, systemu lub standardu;
 - 2) wprowadzanie do pamięci komputera, sieci teleinformatycznych i komputerowych;
 - 3) trwale lub czasowe utrwalanie lub zwielokrotnianie w całości lub w części, jakimikolwiek środkami i w jakiegokolwiek formie, niezależnie od formatu, systemu lub standardu, w tym wprowadzanie do pamięci komputera oraz trwale lub czasowe utrwalanie lub zwielokrotnianie takich zapisów, włączając w to sporządzanie ich kopii oraz dowolne korzystanie i rozporządzanie tymi kopiami.
3. Licencje, o których mowa w Umowie udzielone zostaną na warunkach producenta Oprogramowania, o ile Umowa nie stanowi inaczej, w szczególności warunki te nie mogą być sprzeczne z postanowieniami Umowy, w tym OPZ. Celem jest zapewnienie Zamawiającemu możliwości korzystania z przedmiotu Umowy w sposób opisany w Umowie, w szczególności zaś w OPZ. Wszystkie oświadczenia Wykonawcy i postanowienia Umowy należy interpretować zgodnie z powyższym jej celem.
4. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że uzyskał zgodę producenta Oprogramowania lub podmiotu upoważnionego przez producenta na korzystanie z Oprogramowania, w tym jego konwersję, na zasadach określonych w Umowie, w tym na przekazywanie Dokumentacji.
5. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że licencje na Oprogramowanie, w tym aktualizacje, nie zostaną wypowiedziane, za wyjątkiem przypadku rażącego naruszenia przez Zamawiającego warunków licencji. W przypadku wypowiedzenia licencji pomimo braku rażącego naruszenia warunków licencji przez Zamawiającego, Wykonawca odpowiadać będzie za wynikłą z tego tytułu szkodę oraz w ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 13 ust. 1, dostarczy licencje odpowiadające warunkom zawartym w Umowie, w tym w OPZ.
6. Udzielenie przez Wykonawcę licencji na Dokumentację nastąpi z chwilą jej wydania lub jej pobrania elektronicznego, w zależności od tego, które z tych zdarzeń nastąpi pierwsze.
7. Udzielenie licencji, o której mowa w ust. 1-6 następuje bez ograniczeń czasowych, terytorialnych oraz bez limitu urządzeń, na których instalowany lub uruchamiany będzie System.
8. Wykonawca oświadcza i gwarantuje, że Oprogramowanie, w tym jego aktualizacje oraz inne utwory przekazane Zamawiającemu w trakcie realizacji Umowy nie będą naruszać praw własności intelektualnej osób trzecich, w tym praw autorskich, umożliwiając zgodne z prawem korzystanie przez Zamawiającego, z Oprogramowania i innych utworów zgodnie z celem i zakresem Umowy.
9. Jeżeli Zamawiający poinformuje Wykonawcę o jakichkolwiek roszczeniach osób trzecich zgłaszanych wobec Zamawiającego w związku z korzystaniem z Oprogramowania, w tym z jego Aktualizacji, lub innych utworów przekazanych Zamawiającemu przez Wykonawcę w ramach Umowy, w szczególności zarzucających naruszenie praw własności intelektualnej, Wykonawca podejmie wszelkie działania mające na celu zażegnanie sporu i będzie zobowiązany naprawić każdą szkodę, za którą Zamawiający może stać się odpowiedzialny lub do której naprawienia może zostać Zamawiający zobowiązany oraz poniesie w związku z tym wszelkie koszty, w tym koszty zastępstwa procesowego od chwili zgłoszenia roszczenia oraz koszty odszkodowań. W przypadku zapłaty przez Zamawiającego jakiegokolwiek kwoty tytułem zaspokojenia roszczenia osoby trzeciej, Zamawiającemu przysługuje roszczenie regresowe względem Wykonawcy
10. W zakresie, w jakim Produkty stanowią bazy danych niechronione prawem autorskim, Wykonawca przenosi na Zamawiającego prawo do pobierania danych z baz danych oraz prawo do ich wtórnego wykorzystywania.

Niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia.